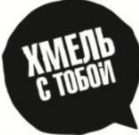


ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30 апреля 2020 г. № 644/261, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25 августа 2020 г. № 59454, вступившими в силу 06.09.2020, рассмотрела возражение, поступившее 23.04.2021, поданное ИП Жуковым О.М., г. Калининград (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 25.12.2020 о государственной регистрации товарного знака по заявке №2020730281, при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение «   » по заявке №2020730281 подано на регистрацию товарного знака 11.06.2020 на имя заявителя в отношении товаров 32 и услуг 35, 41, 43 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности 25.12.2020 было принято решение (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака в отношении части услуг 35, 41, 43 классов МКТУ.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что следующее.

Включенный в состав заявленного обозначения словесный элемент «ХМЕЛЬ» - выющееся растение с длинным тонким стеблем, семена которого употребляются в пивоварении, для приготовления различных напитков (см. Толковый словарь Ушакова. Д.Н. Ушаков. 1935-1940. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/1081938>) в

отношении части товаров 32 класса не обладает различительной способностью и является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывает на вид, состав, свойства и назначение товаров.

В отношении остальной части товаров 32 класса (например, "вода газированная") и части услуг 35, 41, 43 классов МКТУ регистрация заявленного обозначения способна ввести потребителя в заблуждение относительно вида, свойств, состава и назначения товаров и услуг, в связи с чем не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, установлено, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с обозначениями «С ТОБОЙ», ранее заявленными на имя ООО «Объединенные Пивоварни Хейнекен», Санкт-Петербург (заявки №2019764515, 2019764514, 2019764513, приоритет 13.12.19, принято решение о регистрации) в отношении товаров и услуг 32, 33, 35 классов МКТУ, признанных однородными заявленным товарам и услугам 32, 35 классов.

Таким образом, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров 32 класса и части услуг 35 классов на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 23.04.2021, заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента и привел следующие доводы в защиту своей позиции:

- в настоящее время противопоставленные заявки №№ 2019764515, 2019764514, 2019764513 в установленном порядке признаны отозванными, следовательно, основания для противопоставления данных обозначений отсутствуют;

- в отношении указания словесного элемента «Хмель» в отношении товаров 32 класса в качестве неохраняемого заявитель выражает свое согласие;

- заявитель также выражает свое согласие относительно невозможности регистрации заявленного обозначения в отношении части товаров 32 класса, части услуг 41 и 43 классов (указанных в решении) в виду введения потребителя в заблуждение.

Учитывая вышеизложенное, заявитель просит пересмотреть решение о регистрации заявленного обозначения и зарегистрировать заявленное обозначение для части заявленных товаров и услуг 32, 35, 41, 43 классов МКТУ.

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты (11.06.2020) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутые Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 года №482 и введенные в действие 31 августа 2015г. (далее — Правила).

В соответствии с требованиями пункта 1(3) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

В соответствии с пунктом 3(1) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности,

обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

В соответствии с требованиями пункта 6(1) статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана, не признана отозванной или по ней не принято решение об отказе в государственной регистрации.

Заявленное обозначение, как указано выше, представляет собой комбинированное

обозначение , изобразительные элементы которого представляют собой две фигуры, напоминающие значок чата, разговора, внутри которых расположены словесные элементы «ХМЕЛЬ СО МНОЙ», «ХМЕЛЬ С ТОБОЙ», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

Решение Роспатента от 25.12.2020 о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака принято в отношении следующих услуг:

35 - абонирование телекоммуникационных услуг для третьих лиц; анализ себестоимости; аренда офисного оборудования в коворкинге; аудит коммерческий; аудит финансовый; бизнес-услуги посреднические по подбору потенциальных частных инвесторов и предпринимателей, нуждающихся в финансировании; бюро по найму; ведение бухгалтерских документов; выписка счетов; запись сообщений [канцелярия]; изучение общественного мнения; изучение рынка; исследования в области бизнеса; исследования конъюнктурные; комплектование штата сотрудников; консультации по вопросам организации и управления бизнесом; консультации по организации бизнеса; консультации по управлению бизнесом; консультации по управлению персоналом; консультации профессиональные в области бизнеса; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в связях с общественностью; менеджмент в области творческого бизнеса; написание резюме для третьих лиц; обработка текста; оценка коммерческой деятельности; подготовка платежных документов; поиск поручителей; помощь административная в вопросах

тендера; помощь в управлении бизнесом; помощь в управлении коммерческими или промышленными предприятиями; посредничество коммерческое; прогнозирование экономическое; прокат офисного оборудования и аппаратов; прокат фотокопировального оборудования; репродуцирование документов; службы консультативные по управлению бизнесом; службы корпоративных коммуникаций; согласование деловых контрактов для третьих лиц; согласование и заключение коммерческих операций для третьих лиц; составление налоговых деклараций; составление отчетов о счетах; управление бизнесом временное; управление внешнее административное для компаний; управление гостиничным бизнесом; управление деятельностью внештатных сотрудников; управление коммерческими проектами для строительных проектов; управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; управление коммерческое программами возмещения расходов для третьих лиц; управление программами часто путешествующих; услуги в области общественных отношений; услуги коммерческого лоббирования; услуги конкурентной разведки; услуги машинописные; услуги по исследованию рынка; услуги по напоминанию о встречах [офисные функции]; услуги административные по переезду предприятий; услуги по подаче налоговых деклараций; услуги по программированию встреч (офисные функции); услуги по сравнению цен; услуги секретарей; услуги стенографистов; услуги субподрядные [коммерческая помощь]; услуги телефонных ответчиков для отсутствующих абонентов; услуги фотокопирования; экспертиза деловая.

41 - агентства по предоставлению моделей для художников; академии [обучение]; аренда комнатных аквариумов; аренда произведений искусства; библиотеки, обеспечивающие выдачу книг на дом; бронирование билетов на зрелищные мероприятия; видеосъемка; выпуск музыкальной продукции; дискотеки; дублирование; игры азартные; издание книг; информация по вопросам отдыха; информация по вопросам развлечений; кинопрокат; киностудии; клубы-кафе ночные [развлечение]; макетирование публикаций, за исключением рекламных; микрофильмирование; монтаж видеозаписей; монтирование теле- и радиопрограмм; написание теле- и киносценариев; обучение заочное; обучение практическим навыкам [демонстрация]; обучение при помощи симуляторов; организация балов; организация досуга; организация и проведение коллоквиумов; организация и проведение конгрессов; организация и проведение конференций; организация и проведение концертов; организация и проведение мастер-классов [обучение]; организация и проведение образовательных форумов неvirtуальных; организация и проведение семинаров; организация и проведение симпозиумов; организация конкурсов [учебных или развлекательных]; организация конкурсов красоты; организация костюмированных представлений для развлечений; организация лотерей; организация показов мод в развлекательных целях; организация спектаклей [услуги импресарио]; ориентирование профессиональное [советы по вопросам образования или обучения]; парки аттракционов; передача ноу-хау [обучение]; передачи развлекательные телевизионные; передвижные библиотеки; переподготовка профессиональная; предоставление видео файлов онлайн, незагружаемых; предоставление музыкальных файлов онлайн, незагружаемых; предоставление незагружаемых телевизионных программ через сервисы «видео по запросу»; предоставление незагружаемых фильмов через сервисы «видео по запросу»; предоставление услуг игровых залов; предоставление услуг кинозалов; предоставление электронных публикаций онлайн, незагружаемых; представление цирковых спектаклей; представления варьете; представления мюзик-холлов; представления театрализованные; представления театральные; проведение

экзаменов; производство кинофильмов, за исключением производства рекламных роликов; прокат аудиооборудования; прокат видеокамер; прокат видеомэгнитофонов; прокат видеофильмов; прокат декораций для шоу-программ; прокат звукозаписей; прокат кинематографического оборудования; прокат кинофильмов; прокат оборудования стадионов; прокат осветительной аппаратуры для театров или телестудий; прокат радио- и телевизионных приемников; прокат театральных декораций; публикации с помощью настольных электронных издательских систем; публикация интерактивная книг и периодики; публикация текстовых материалов, за исключением рекламных; радиопередачи развлекательные; развлечение гостей; развлечения; редактирование текстов; служба новостей; создание фильмов, за исключением рекламных; составление программ встреч [развлечение]; сочинение музыки; субтитрование; тьюторинг; услуги баз отдыха [развлечения]; услуги видеомонтажа мероприятий; услуги диск-жокеев; услуги звукорежиссеров для мероприятий; услуги казино [игры]; услуги каллиграфов; услуги караоке; услуги клубов [развлечение]; услуги композиторов; услуги оркестров; услуги переводчиков; услуги по написанию сценариев, за исключением рекламных; услуги по распространению билетов [развлечение]; услуги репетиторов, инструкторов [обучение]; услуги светотехников для мероприятий; услуги студий записи; фотографирование; фоторепортажи; шоу-программы.

43 - агентства по обеспечению мест [гостиницы, пансионаты]; аренда временного жилья; аренда помещений для проведения встреч; базы отдыха; бронирование мест в гостиницах; бронирование мест в пансионатах; бронирование мест для временного жилья; гостиницы; закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; мотели; пансионаты; прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; прокат осветительной аппаратуры; прокат палаток; прокат передвижных строений; рестораны; рестораны самообслуживания; службы приема по временному размещению [управление прибытием и отъездом]; создание кулинарных скульптур; украшение еды; украшение тортов; услуги баз отдыха [предоставление жилья]; услуги баров; услуги кемпингов; услуги личного повара; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов вашоку; услуги ресторанов лапши "удон" и "соба".

В качестве препятствия для регистрации заявленного обозначения в полном объеме были выявлены следующие ранее заявленные на регистрацию обозначения:

- « МЁД С ТОБОЙ » по заявке №2019764515 ,



- «  » по заявке №2019764514,



- « » по заявке № 2019764513.

Вместе с тем, поскольку указанные заявки 07.04.2021 были признаны отозванными, они не могут препятствовать регистрации заявленного обозначения в отношении товаров 32 и услуг 35 классов МКТУ по основаниям пункта 6(1) статьи 1483 Кодекса.

Доминирующее положение в композиции заявленного обозначения занимает слово «ХМЕЛЬ» (лат. *Húmulus*) — род цветковых растений семейства Коноплёвые. Основное применение хмель находит в медицине и пищевой промышленности. Шишки хмеля являются сырьём для пивоварения. Их добавляют в конце кипячения, что придает пиву особый аромат. Стебли пригодны для изготовления низких сортов бумаги, а также грубой пряжи, пригодной для мешковины и верёвок. В Китае молодые листья хмеля входят в рацион питания гусениц бабочек шелкопряда.

<https://ru.wikipedia.org/wiki/Хмель>).

Кроме того, слово «ХМЕЛЬ» имеет следующие значения:

- состояние опьянения. Хмель начал одолевать собеседников. Пушкин. Нет меры хмелю русскому. Некрасов. Хмель мгновенно соскочил с него. Тургенев. Не хмель бродил у него в голове, а думы. Кокорев. Буен во хмелю. Под хмелем (то же, что под хмельком, но реже; см. хмельёк).

Источник: «Толковый словарь русского языка» под редакцией Д. Н. Ушакова (1935-1940); (электронная версия): Фундаментальная электронная библиотека.

- перен. разг. возбуждающее, пьянящее действие чего-либо ◆ Молодой, разрумянившийся от скачки, азарта и хмеля удачи, тонкий офицерик держал в опущенной руке обнажённую шашку, и за его спиной вихрем метались длинные концы белого башлыка. Б. А. Лавренёв, «Рассказ о простой вещи», 1924 г.

Источник: Викисловарь.

Таким образом, средний российский потребитель может по разному воспринимать словосочетание «ХМЕЛЬ МО МНОЙ, ХМЕЛЬ С ТОБОЙ», поскольку, в зависимости

от товаров и услуг, маркируемых им, в сознании потребителя могут возникать различные ассоциации, связанные со словом «хмель».

Следует отметить, что заявитель не оспаривает возможность введения потребителя в заблуждение относительно состава (присутствия хмеля) для части заявленных товаров 32 МКТУ.

Кроме того, заявитель выразил согласие с тем, что слово «хмель», указывая на состав части товаров 32 класса МКТУ, является неохраняемым элементом.

Чтобы добиться в пиве гармоничного вкуса и нейтрализовать сладость от солода пивовары используют хмель. Также хмель является натуральным консервантом и антиоксидантом, оказывает благотворное влияние на стойкость пены. Помимо этого хмель ценится многими любителями пива за его специфичный аромат. А в последнее время, благодаря развитию крафтового пивоварения, этот показатель хмеля становится одним из самых важных

(см. https://бир.пф/blog/rol_khmelja_v_pivovarenii/2019-06-19-189).

Таким образом, в отношении части заявленных товаров 32 класса МКТУ относящихся к пиву (*вино ячменное [пиво]; коктейли на основе пива; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции для изготовления напитков*) слово «ХМЕЛЬ» является неохраняемым элементом, характеризующим состав напитка на основании пункта 1(3) статьи 1483 Кодекса.

В отношении остальных товаров 32 класса МКТУ, относящихся к безалкогольным напиткам, включение в товарный знак слова «ХМЕЛЬ» будет вводить потребителя в заблуждение относительно состава товаров, с чем заявитель выразил свое согласие.

Коллегия полагает, что в отношении услуг 35 класса МКТУ для среднего российского потребителя заявленное обозначение в целом не может восприниматься как прямое указание на характеристику и назначение услуг, поскольку ассоциации, связанные с его восприятием, носят неопределенный характер, а его толкование требует рассуждений, домысливания, которые могут быть различны.

Таким образом, в отношении услуг 35 класса МКТУ заявленное обозначение способно восприниматься как фантазийное, вызывающее в сознании среднего российского потребителя ассоциации, в том числе, связанные с переносным значением как слова «хмель», так и в целом словосочетания «ХМЕЛЬ СО МНОЙ ХМЕЛЬ С ТОБОЙ». Соответственно, коллегия не находит оснований для признания заявленного обозначения не соответствующим требованиям пункта 3(1) статьи 1483 Кодекса в отношении заявленных услуг 35 класса МКТУ.

Что касается решения Роспатента о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении части услуг 41 и 43 классов МКТУ, то заявитель не оспаривает его в этой части и выражает согласие с принятым решением.

Учитывая вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 23.04.2021, изменить решение Роспатента от 25.12.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2020730281.